

ด่วนที่สุด

ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๔/๒๕๗/๖๔



คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อ
จัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ
กรมบัญชีกลาง
ถนนพระรามที่ ๖ กทม. ๑๐๔๐๐

๒๕ กรกฎาคม ๒๕๖๕

เรื่อง ข้อหาหรือการละเว้นการจ้างเวียนเป็นผู้ทำงาน และคิดค่าปรับในอัตราร้อยละ ๐

เรียน ผู้ว่าราชการจังหวัดกระบี่

อ้างถึง หนังสือจังหวัดกระบี่ ที่ กบ ๐๐๓๓/๕๗๘๒ ลงวันที่ ๘ มิถุนายน ๒๕๖๕

ตามหนังสือที่อ้างถึง จังหวัดกระบี่ แจ้งว่า จังหวัดฯ โดยโรงพยาบาลเขาพนม ได้ทำสัญญาซื้อเครื่องเอกซเรย์เคลื่อนที่ขนาดไม่น้อยกว่า ๓๐๐ mA. ขับเคลื่อนด้วยมอเตอร์ไฟฟ้า จำนวน ๑ เครื่อง เป็นเงินจำนวน ๑,๒๙๕,๐๐๐ กับบริษัท ดีเอ็มไอ เอ็กซเรย์ (ประเทศไทย) จำกัด ตามสัญญาเลขที่ ๖๑/๒๕๖๔ ลงวันที่ ๒๕ มิถุนายน ๒๕๖๔ กำหนดส่งมอบสิ่งของภายใน ๖๐ วันนับถัดจากวันที่ลงนามในสัญญา หรือภายในวันที่ ๒๔ สิงหาคม ๒๕๖๔ แต่บริษัทฯ ก็ได้ส่งมอบสิ่งของตามสัญญาแต่อย่างใด ทั้งนี้ จังหวัดฯ ได้ดำเนินการแจ้งค่าปรับและเร่งรัดการส่งมอบสิ่งของ จำนวน ๒ ครั้ง โดยบริษัทฯ ได้มีหนังสือขอขยายระยะเวลาการส่งมอบสิ่งของและกำหนดส่งมอบสิ่งของ จำนวน ๕ ครั้ง ทั้งที่ผ่านมาโรงพยาบาลฯ ก็ได้ติดต่อประสานงานกับบริษัทฯ เกี่ยวกับการส่งมอบสิ่งของทุกครั้ง แต่เมื่อถึงกำหนดส่งมอบสิ่งของกลับปรากฏว่า บริษัทฯ มิได้ส่งมอบสิ่งของและไม่มีการแจ้งให้ทราบล่วงหน้าถึงเหตุขัดข้อง หรือปัญหาใด ๆ ทั้งสิ้น เป็นเหตุให้จังหวัดฯ เชื่อได้ว่า บริษัทฯ ไม่สามารถดำเนินการได้ตามสัญญาอย่างแน่นอน ประกอบกับค่าปรับอันเกิดจากการผิดสัญญาเกินร้อยละ ๑๐ ของวงเงินตามสัญญา จังหวัดฯ จึงได้ส่งหนังสือแจ้งสิทธิการบอกเลิกสัญญาไปยังบริษัทฯ โดยระบุข้อความว่า จังหวัดฯ จะดำเนินการบอกเลิกสัญญากับบริษัทฯ เว้นแต่บริษัทฯ จะส่งมอบสิ่งของให้ภายในวันที่ ๑๐ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๕ แต่บริษัทฯ มิได้ส่งมอบสิ่งของแต่อย่างใด และไม่แจ้งเหตุขัดข้องให้จังหวัดฯ ทราบ เป็นเหตุให้จังหวัดฯ บอกเลิกสัญญาโดยมีผลตั้งแต่วันที่ ๑๑ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๕ และจังหวัดฯ ได้เปิดโอกาสให้บริษัทฯ ชี้แจงเหตุผลข้อเท็จจริงในการทิ้งงานการจัดซื้อดังกล่าว และบริษัทฯ ได้มีหนังสือชี้แจงเหตุผลข้อเท็จจริงในการทิ้งงาน โดยแจ้งเหตุผลว่าด้วยวิกฤติการณ์การแพร่ระบาดของโรคโควิด ๑๙ ได้ลุกลามอย่างรวดเร็ว ส่งผลกระทบต่อการดำเนินกิจการของบริษัทฯ เป็นอย่างมาก เป็นเหตุให้ส่งมอบสิ่งของล่าช้า ทั้งนี้ บริษัทฯ ได้ขอความอนุเคราะห์ให้จังหวัดฯ งดเว้นค่าปรับเป็นอัตราร้อยละ ๐ ตามมาตรการให้ความช่วยเหลือผู้ประกอบการในช่วงของการแพร่ระบาดของโรคติดเชื้อไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙ ตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๖๙๓ ลงวันที่ ๖ สิงหาคม ๒๕๖๔ และขอให้งดเว้นการจ้างเวียนเป็นผู้ทำงานของหน่วยงานของรัฐ จังหวัดฯ จึงขอหาหรือดังนี้

๑. กรณีคิดค่าปรับเป็นอัตราร้อยละ ๐ ตามที่บริษัทฯ ร้องขอ ในกรณีนี้สัญญาที่จังหวัดฯ ได้ทำสัญญากับบริษัทฯ โดยที่จังหวัดฯ มิได้แก้ไขสัญญาในส่วนของอัตราค่าปรับให้เป็นร้อยละ ๐ ตามมาตรการฯ เนื่องจากบริษัทฯ มิได้ส่งมอบสิ่งของ กรณีนี้ที่บริษัทฯ ร้องขอให้คิดค่าปรับเป็นร้อยละ ๐ โดยกล่าวอ้างตามมาตรการฯ จังหวัดฯ ควรคิดอัตราค่าปรับกับบริษัทฯ ซึ่งได้บอกเลิกสัญญาไปแล้ว อย่างไรก็ตามจะถูกต้อง

๒. กรณีบริษัทฯ ขอให้จังหวัดฯ งดเว้นการจ้างเวียนซื้อเป็นผู้ทำงาน โดยอ้างเหตุผลที่ไม่สามารถส่งมอบสิ่งของได้ตามสัญญาจนเป็นเหตุให้จังหวัดฯ บอกเลิกสัญญา เนื่องจากสถานการณ์การแพร่ระบาดของโรคโควิด ๑๙ กรณีนี้จังหวัดฯ ควรงดเว้นการจ้างเวียนซื้อเป็นผู้ทำงานหรือไม่

๓. กรณีหลักประกันสัญญาที่บริษัทฯ ได้นำมาเป็นหลักประกันในการปฏิบัติงานตามสัญญา จังหวัดฯ สามารถยึดหลักประกันได้หรือไม่ อย่างไร
ความละเอียดแจ้งแล้ว นั้น

/คณะกรรมการ ...

คณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ (คณะกรรมการวินิจฉัย) พิจารณาแล้ว มีความเห็นดังนี้

๑. กรณีข้อหาหรือ ๑ ตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๑๐๓ วรรคหนึ่ง บัญญัติว่า “ในกรณีที่มีเหตุบอกลีกสัญญาหรือข้อตกลงต่อไปนี้อยู่ในดุลพินิจของผู้มีอำนาจที่จะบอกลีกสัญญาหรือข้อตกลงกับคู่สัญญา (๒) เหตุอันเชื่อได้ว่าผู้ขายหรือผู้รับจ้างไม่สามารถส่งมอบงานหรือทำงานให้แล้วเสร็จได้ภายในระยะเวลาที่กำหนด” ประกอบกับตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๖๙๓ ลงวันที่ ๖ สิงหาคม ๒๕๖๔ เรื่อง มาตรการให้ความช่วยเหลือผู้ประกอบการในช่วงการแพร่ระบาดของโรคติดเชื้อไวรัสโคโรนา ๒๐๑๙ ข้อ ๑.๒.๑ กำหนดว่า “สัญญาหรือข้อตกลงเป็นหนังสือที่ได้ลงนามลงวันที่ ๒๖ มีนาคม ๒๕๖๓ ซึ่งยังมีนิติสัมพันธ์อยู่และสัญญาฯ ครบกำหนดในช่วงประกาศสถานการณ์ฉุกเฉินในทุกเขตท้องที่ทั่วราชอาณาจักร แต่ได้มีการส่งมอบงานกรณีสัญญาฯ กำหนดส่งงานงวดเดียวหรือได้มีการส่งงานงวดสุดท้ายก่อนวันที่มีประกาศยกเลิกสถานการณ์ฉุกเฉินฯ แต่ยังมีได้มีการตรวจรับพัสดุ หากสัญญาฯ ดังกล่าวมีค่าปรับเกิดขึ้น โดยให้คิดค่าปรับในอัตราร้อยละ ๐” เมื่อข้อเท็จจริงปรากฏว่า จังหวัดกระบี่ โดยโรงพยาบาลเขาพนม ได้ทำสัญญาซื้อเครื่องเอกซเรย์เคลื่อนที่ ขนาดไม่น้อยกว่า ๓๐๐ mA. ขับเคลื่อนด้วยมอเตอร์ไฟฟ้า จำนวน ๑ เครื่อง ยี่ห้อ Browiner รุ่น Mobliesperkler กับบริษัท ดีเอ็มไอ เอ็กซ์เรย์ (ประเทศไทย) จำกัด ตามสัญญาเลขที่ ๖๑/๒๕๖๔ ลงวันที่ ๒๕ มิถุนายน ๒๕๖๔ เป็นเงินจำนวน ๑,๒๙๕,๐๐๐ บาท กำหนดวันส่งมอบสิ่งของในวันที่ ๒๔ สิงหาคม ๒๕๖๔ ภายหลังการลงนามสัญญา บริษัทฯ มิได้ส่งมอบสิ่งของตามข้อตกลงในสัญญาแต่อย่างใด ต่อมาจังหวัดฯ ได้มีหนังสือลงวันที่ ๗ พฤศจิกายน ๒๕๖๔ และลงวันที่ ๒๒ พฤศจิกายน ๒๕๖๔ แจ้งสงวนสิทธิ์การปรับตามสัญญาและเร่งรัดให้บริษัทฯ ส่งมอบสิ่งของตามสัญญา แต่บริษัทฯ มิได้ดำเนินการส่งมอบสิ่งของให้แก่จังหวัดฯ ประกอบกับค่าปรับอันเกิดจากการผิดสัญญาเกินร้อยละ ๑๐ จังหวัดฯ จึงบอกลีกสัญญาตั้งแต่วันที่ ๑๑ กุมภาพันธ์ ๒๕๖๕ ดังนั้น กรณีนี้จึงถือว่าไม่มีนิติสัมพันธ์ที่จะได้รับความช่วยเหลือตามมาตรการฯ ข้างต้น

๒. กรณีข้อหาหรือ ๒ ตามพระราชบัญญัติฯ มาตรา ๑๐๙ วรรคหนึ่ง บัญญัติว่า “ในกรณีที่ปรากฏว่าผู้ยื่นข้อเสนอหรือคู่สัญญาของหน่วยงานของรัฐกระทำการดังต่อไปนี้ โดยไม่มีเหตุผลอันสมควร ให้ถือว่าผู้ยื่นข้อเสนอหรือคู่สัญญานั้นกระทำการอันมีลักษณะเป็นการทิ้งงาน (๒) คู่สัญญาของหน่วยงานของรัฐหรือผู้รับจ้างช่วงที่หน่วยงานของรัฐอนุญาตให้รับช่วงงานได้ ไม่ปฏิบัติตามสัญญาหรือข้อตกลงเป็นหนังสือ...” ประกอบกับหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๑๐๘ ลงวันที่ ๒๕ มีนาคม ๒๕๖๓ เรื่อง แนวทางปฏิบัติการดำเนินการภายหลังหน่วยงานของรัฐบอกลีกสัญญาซื้อหรือจ้างตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๑๐๓ วรรคหนึ่ง (๒) หรือ (๔) ข้อ ๒ กำหนดให้หน่วยงานของรัฐพิจารณากรณีทิ้งงานให้เป็นไปตามพระราชบัญญัติฯ และระเบียบกระทรวงการคลังว่าด้วยการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ แล้วแจ้งรายชื่อผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายเดิมเป็นผู้ทำงานตามแบบแจ้งผู้ทำงานที่คณะกรรมการวินิจฉัยกำหนด ส่งให้ปลัดกระทรวงการคลัง หากข้อเท็จจริงเป็นที่ยุติแล้วว่า เหตุแห่งการบอกลีกสัญญา เนื่องจากคู่สัญญาไม่สามารถส่งมอบงานได้ตามมาตรา ๑๐๓ วรรคหนึ่ง (๒) แห่งพระราชบัญญัติฯ โดยไม่มีเหตุผลอันสมควร ย่อมเป็นการกระทำอันมีลักษณะเป็นการทิ้งงาน ตามมาตรา ๑๐๙ วรรคหนึ่ง (๒) จังหวัดฯ ต้องดำเนินการพิจารณาแจ้งให้คู่สัญญาเป็นผู้ทำงาน พร้อมรายงานความเห็นของหน่วยงานของรัฐไปยังปลัดกระทรวงการคลังเพื่อพิจารณาสั่งให้เป็นผู้ทำงานโดยเร็ว ตามนัยข้อ ๑๙๓ แห่งระเบียบฯ ทั้งนี้ ขอให้จังหวัดฯ ดำเนินการตามหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๙๗๓ ลงวันที่ ๒๓ กันยายน ๒๕๖๔ เรื่อง แนวทางการแจ้งเป็นผู้ทำงานตามพระราชบัญญัติการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ พ.ศ. ๒๕๖๐ มาตรา ๑๐๙ ต่อไป

๓. กรณีข้อหาข้อ ๓ ตามระเบียบฯ ข้อ ๑๘๓ กำหนดว่า “นอกจากการบอกเลิกสัญญาหรือข้อตกลงตามมาตรา ๑๐๓ หากปรากฏว่าคู่สัญญาไม่สามารถปฏิบัติตามสัญญาหรือข้อตกลงได้ และจะต้องมีการปรับตามสัญญาหรือข้อตกลงนั้น หากจำนวนเงินค่าปรับจะเกินร้อยละสิบของวงเงินค่าพัสดุหรือค่าจ้างให้หน่วยงานของรัฐพิจารณาดำเนินการบอกเลิกสัญญาหรือข้อตกลง...” ประกอบกับหนังสือคณะกรรมการวินิจฉัยปัญหาการจัดซื้อจัดจ้างและการบริหารพัสดุภาครัฐ ด่วนที่สุด ที่ กค (กวจ) ๐๔๐๕.๒/ว ๑๐๘ ลงวันที่ ๒๕ มีนาคม ๒๕๖๓ ข้อ ๓ ค่าเสียหาย ข้อ ๓.๒ ค่าเสียหายของพัสดุหรืองานที่ยังไม่ได้ส่งมอบ ข้อ ๓.๒.๔ กำหนดว่า “หน่วยงานของรัฐอาจทำงานนั้นต่อเอง หรือดำเนินการจัดหาผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายใหม่ ตามพระราชบัญญัติฯ และระเบียบฯ เพื่อเข้าดำเนินการต่อจนแล้วเสร็จ กรณีราคาพัสดุหรือค่างานที่เพิ่มสูงขึ้นจากสัญญาเดิม รวมทั้งค่าใช้จ่ายในการควบคุมงานที่เพิ่มขึ้น (ถ้ามี) และค่าเสียหายอื่น ๆ (ถ้ามี) ให้ถือเป็นค่าเสียหายที่ผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายเดิมจะต้องรับผิดชอบ” ข้อ ๔ การประเมินค่าเสียหาย ข้อ ๔.๑ กำหนดว่า “เมื่อหน่วยงานของรัฐทราบค่าเสียหาย ค่าปรับ ค่าควบคุมงานที่เพิ่มขึ้น (ถ้ามี) ราคาพัสดุหรือค่างานที่เพิ่มสูงขึ้นจากสัญญาเดิมกรณีดำเนินการตามข้อ ๓.๒.๔ และค่าเสียหายอื่น ๆ (ถ้ามี) แล้วให้นำมาหักออกจากหลักประกันสัญญาจนครบถ้วน ข้อ ๔.๒ กำหนดว่า “หากยังมีเงินหลักประกันสัญญาคงเหลืออยู่ ให้คืนจำนวนเงินดังกล่าวแก่ผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายเดิม แต่หากค่าเสียหายมีจำนวนเงินมากกว่าจำนวนเงินตามหลักประกันสัญญา หน่วยงานของรัฐมีสิทธิริบหลักประกันสัญญาไว้ทั้งหมด และมีสิทธิเรียกร้องให้ผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายเดิมต้องชดใช้ค่าเสียหายเพิ่มเติมอีกจนครบจำนวน” และข้อ ๔.๓ กำหนดว่า “ให้หน่วยงานของรัฐมีหนังสือแจ้งให้ผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายเดิมชดใช้ค่าเสียหายเพิ่มเติมภายใน ๑๕ วัน นับถัดจากวันที่ได้รับหนังสือ หากผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายเดิมไม่ยอมชดใช้ค่าเสียหายไม่ว่าทั้งหมดหรือบางส่วน ให้หน่วยงานของรัฐส่งเรื่องให้สำนักงานอัยการสูงสุดดำเนินคดีกับผู้ขายหรือผู้รับจ้างรายเดิมต่อไป” เมื่อข้อเท็จจริงปรากฏว่า จังหวัดฯ ได้ใช้สิทธิบอกเลิกสัญญาแล้ว จังหวัดฯ ย่อมมีสิทธิริบหลักประกันได้ในกรณีที่มิได้ค่าปรับให้จังหวัดฯ เรียกร้องให้ผู้ขายชำระค่าปรับ ทั้งนี้ ค่าปรับและค่าชดใช้ที่เพิ่มขึ้นรวมถึงค่าเสียหายอื่น ๆ (ถ้ามี) จังหวัดฯ อาจนำมาหักออกจากหลักประกันสัญญาได้ ซึ่งหลังจากหักค่าปรับและค่าชดใช้ราคาที่เพิ่มขึ้นรวมถึงค่าเสียหายอื่น ๆ (ถ้ามี) จนครบจำนวนแล้ว หากยังมีจำนวนเงินตามหลักประกันสัญญาคงเหลืออยู่ ให้คืนจำนวนเงินดังกล่าวแก่ผู้ขาย แต่หากค่าปรับและค่าชดใช้ราคาที่เพิ่มขึ้นรวมถึงค่าเสียหายอื่น ๆ (ถ้ามี) มีจำนวนเงินท่วมจำนวนเงินตามหลักประกันสัญญา จังหวัดฯ ย่อมมีสิทธิริบหลักประกันไว้ทั้งหมด และยังมีสิทธิเรียกร้องให้ผู้ขายชดใช้เพิ่มเติมให้อีกจนครบจำนวนโดยไม่ต้องคืนหลักประกันสัญญา

จึงเรียนมาเพื่อโปรดทราบ

ขอแสดงความนับถือ



(นายสมศักดิ์ ภูสุกุล)

รองอธิบดี รักษาการแทน

อธิบดีกรมบัญชีกลาง ปฏิบัติราชการแทน

ปลัดกระทรวงการคลัง

ประธานกรรมการวินิจฉัย

กองการพัสดุภาครัฐ

ฝ่ายเลขานุการ

โทร. ๐ ๒๑๒๗ ๗๐๐๐ ต่อ ๔๕๘๘

โทรสาร ๐ ๒๑๒๗ ๗๑๘๕ - ๖